

УДК 347.45

**АУТСОРСИНГ И ЕГО ПРАВОВАЯ РЕГЛАМЕНТАЦИЯ
В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ****О. В. Шелков**

Академия управления при Президенте Республики Беларусь,
доцент кафедры правового регулирования экономической деятельности,
кандидат юридических наук, доцент
e-mail: shelkov07@tut.by

Аннотация. В статье раскрывается понятие аутсорсинга как новой формы организации бизнеса. Автор исследованы правовые нормы отечественного законодательства, регламентирующие аутсорсинговые правоотношения, изложены рекомендации по созданию правовых и организационных условий для более широкого использования аутсорсинга в Республике Беларусь, обеспечению надежной правовой защиты его участников.

Ключевые слова: аутсорсинг, договор аутсорсинга, аутсорсер, аутсорсинговая организация, заказчик, исполнитель, бизнес-процесс.

Annotation. The article reveals the concept of outsourcing as a new form of business organization. The author studies the legal norms of domestic legislation regulating outsourcing legal relations, presents recommendations for creating legal and organizational conditions for a wider use of outsourcing in the Republic of Belarus, ensuring reliable legal protection of its participants.

Keywords: outsourcing, outsourcing contract, outsourcer, outsourcing organization, customer, contractor, business process.

Современное развитие экономики в Республике Беларусь диктует новый план действий для предпринимателей. Жесточайшая конкуренция, стремительно развивающиеся технологии — все это требует больших ресурсов и материальных затрат. В последнее время в таких условиях новой и эффективной формой ведения бизнеса стал аутсорсинг — передача сторонней компании части выполняемых функций или отдельных бизнес-процессов. Это позволяет сконцентрироваться на стратегических и основных функциях предприятия, снизить издержки, повысить как приспособляемость к новым технологиям, так и надежность процессов, выполняемых аутсорсером.

Следовательно, изучение особенностей практики применения и правового регулирования аутсорсинга в различных странах, выработка предложений по его совершенствованию являются весьма актуальными в настоящее время.

Среди основных причин привлечения услуг аутсорсеров следует выделить следующие:

- необходимость выполнения важного проекта в короткие сроки;

- стремление к использованию передовых технологий, которыми владеют аутсорсеры, и, следовательно, к повышению качества предоставляемых товаров и услуг;
- возможность «оперативно изменить размер и масштаб деятельности, когда некая функция больше не нужна (является сезонной, временной) и необходимо оптимизировать и перераспределить персонал, оборудование, технологии» [1, с. 34];
- нехватка или недостаточная квалификация собственного персонала;
- возможность для компании эффективно и быстро, с соблюдением внутреннего законодательства начать бизнес в другом регионе или в другой стране.

Важно то, что зачастую указанные причины не исключают, а дополняют друг друга.

Необходимо отметить, что при передаче определенных бизнес-процессов аутсорсинговой компании компания-клиент планирует получить ряд преимуществ. Важнейшими среди них являются:

- концентрация усилий на основном, профильном бизнесе;
- снижение издержек, сокращение затрат на реализацию отдельных программ и выполнение работ;
- получение возможности решения других важных задач и осуществления перспективных научных и технических проектов;
- обеспечение более качественного по сравнению с собственной службой выполнения задач, переданных аутсорсеру, так как к сотрудничеству будут привлечены профильные специалисты самого высокого уровня;
- разделение или передача аутсорсеру, в соответствии с договором, части возможных рисков.

Кроме этого, руководство компании-клиента при пользовании услугами аутсорсера может сохранять «компактность» своей компании, что не только упрощает управление ею, но и позволяет остаться в статусе малого предприятия и иметь при этом дополнительные налоговые и другие преимущества. При росте или падении спроса на продукцию компания может не сокращать свой персонал, а только изменить условия договора с аутсорсинговой фирмой.

Несмотря на наличие ряда преимуществ, широкое применение аутсорсинга в финансово-хозяйственной и производственной деятельности компаний ограничивается рядом факторов.

Так, в первую очередь, при аутсорсинге возникает полная или частичная зависимость от аутсорсера. Заказчик не всегда может эффективно управлять действиями аутсорсера и не может осуществлять полноценный контроль за деятельностью этой компании.

Во-вторых, при передаче аутсорсеру определенных полномочий возникает риск утечки информации, которая является конфиденциальной и может быть использована конкурентами.

Кроме того, важным является то, что при работе с аутсорсерами существует вероятность снижения как мотивации, так и производительности собственных сотрудников, которые могут расценить заключение договора аутсорсинга как недоверие руководства к собственным работникам, предвестник массовых увольнений сотрудников и сокращения объемов выпуска продукции.

Следовательно, применение аутсорсинга имеет как положительные, так и отрицательные аспекты, которые являются весьма значимыми. Они оказывают большое влияние на принятие решений компаний относительно пользования услугами аутсорсера. Вместе с тем, по нашему мнению, преимущества использования аутсорсинга значительно превышают его недостатки.

Следует отметить, что на первоначальном этапе аутсорсинговая деятельность в Республике Беларусь осуществлялась «на свой страх и риск в условиях правовой неопределенности и правового вакуума, фактически в ходе реализации пилотных проектов» [2, с. 18]. И до настоящего времени специального гражданско-правового регулирования аутсорсинговых взаимоотношений отечественное законодательство не содержит, понятие аутсорсинга встречается лишь в отдельных нормативных правовых актах.

Так, например, нормативным документом, которым определено понятие аутсорсинга в банковской сфере, является постановление Правления Национального банка Республики Беларусь от 8 января 2020 г. № 1 «Об управлении рисками при аутсорсинге» (с изм. и доп. от 07.12.2020), которым утверждена Инструкция об управлении рисками при аутсорсинге (далее — Инструкция). Инструкция устанавливает требования к организации банком, открытым акционерным обществом «Банк развития Республики Беларусь», небанковской кредитно-финансовой организацией управления рисками при аутсорсинге.

При перечислении видов рисков, связанных с аутсорсингом (п. 5, 7 Инструкции), используется термин «договор аутсорсинга», однако его понятие и содержание не раскрывается.

Упоминается также понятие аутсорсинга как процесса привлечения внешних исполнителей в постановлении Министерства финансов Республики Беларусь от 29 декабря 2008 г. № 203 «Об утверждении национальных правил аудиторской деятельности “Понимание деятельности системы внутреннего контроля аудируемого лица и оценка риска существенного искажения бухгалтерской и (или) финансовой отчетности”» (с изм. и доп. от 12 декабря 2019 г.).

Что касается непосредственно договора аутсорсинга, то в белорусском законодательстве понятие и правовые нормы, его регулирующие, отсутствуют.

Сегодня практикующими юристами и учеными-правоведами отмечается, что в правовой доктрине не сформировано четкое понимание правовой и экономической природы указанного договора. При этом некоторые юристы полагают, что договор аутсорсинга следует относить к договору аренды, другие — что названный договор наиболее приближен к договору подряда.

С такими выводами нельзя согласиться. Так, возможность применения для аутсорсинговых правоотношений норм, регулирующих договор аренды, недопустима исходя из содержания статьи 578 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее — ГК Республики Беларусь) «Объекты аренды», в которой изложен их исключительный перечень. Что касается договора подряда, то в главе 37 ГК Республики Беларусь перечислены его виды: бытовой, строительный, на выполнение проектных и изыскательских работ. Следовательно, иные правоотношения подрядом являться не могут.

На наш взгляд, в правоприменительной практике следует, во-первых, учитывать содержание п. 1 статьи 7 ГК Республики Беларусь, в соответствии с которым «гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законодательством, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены им, но в силу основных начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности». Следовательно, между субъектами гражданских правоотношений допускается заключение любого договора, не запрещенного законодательством, и по соглашению сторон допустимо использование термина «договор аутсорсинга».

Во-вторых, в условиях правовой неопределенности сторонам, заключая договор аутсорсинга, следует руководствоваться принципом свободы договора, определенным в статье 391 ГК Республики Беларусь. Суть его в том, что, во-первых, стороны могут заключить договор, не предусмотренный ГК, если он не противоречит законодательству Республики Беларусь, а во-вторых, стороны могут заключить смешанный договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законодательством.

Таким образом, смешанный договор, в соответствии с которым будут оказываться как услуги аутсорсинга, так и иные услуги, может содержать элементы различных договоров, предусмотренных законодательством. В таком случае к отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора.

Что касается возможности заключения поименованного в ГК Республики Беларусь договора, то возможным вариантом такого договора, регулирующего аутсорсинговые правоотношения, может являться договор возмездного оказа-

ния услуг (глава 39 ГК Республики Беларусь). По договору возмездного оказания услуг одна сторона (исполнитель) обязуется по заданию другой стороны (заказчика) оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги (статья 733 ГК Республики Беларусь).

Отличительными характеристиками аутсорсинга, которые будут отличать его от других видов услуг, будут являться:

- передача компании-исполнителю на обслуживание, как правило, какого-то одного определенного или нескольких бизнес-процессов, в которых аутсорсер специализируется;
- передача выполнения бизнес-процессов исполнителю услуг полностью, без участия работников компании заказчика услуг в его реализации;
- длительное сотрудничество — передача исполнителю услуг выполнения бизнес-процессов на постоянной (непрерывной) основе на длительный период времени (не менее чем на 1 год).

Таким образом, в связи с отсутствием правового регулирования договора аутсорсинга в Республике Беларусь субъекты предпринимательской деятельности оформляют подобные сделки с некоторым опасением. Однако большое количество преимуществ аутсорсинга берет верх, и участники гражданского оборота используют давно известную истину — что не запрещено, то разрешено.

Для более эффективного использования аутсорсинга в нашей стране необходимо разработать и утвердить:

- руководящие принципы аутсорсинга;
- отечественные стандарты в области аутсорсинговых правоотношений;
- стандартные договорные положения, применяемые при аутсорсинге;
- требования к компаниям, намеревающимся передать на аутсорсинг определенные функции;
- меры по обеспечению гарантий передачи персональных данных и их защите;
- особенности осуществления аутсорсинга лицами, обязанными соблюдать профессиональную тайну (врачи, бухгалтеры, аудиторы, юристы и т. п.);
- штрафные санкции за определенные нарушения договорных обязательств (например, задержки в предоставлении услуг).

В гражданском законодательстве и смежных отраслях права следует определить понятие договора аутсорсинга, его признаки, требования к его сторонам, их основные права и обязанности. Под договором аутсорсинга следует понимать договор, по которому заказчик передает полностью либо частично отдельные функции, бизнес-процессы, виды деятельности своей компании для

исполнения внешнему исполнителю (аутсорсинговой организации), который оказывает определенные заказчиком услуги за плату.

Дальнейшее совершенствование правового регулирования и практики применения договора аутсорсинга, необходимость сокращения затрат приведут к появлению таких аутсорсинговых договоров, в рамках которых будут заключаться гибкие соглашения как об уровне обслуживания, так и об объеме оказываемых услуг. При этом важно в процессе законотворчества не допустить смешения договоров аутсорсинга и аутстаффинга, как это имеет место в некоторых странах СНГ.

1. Луцкер Н. Как с помощью аутсорсинга и инсорсинга сформировать оптимальную организационную структуру предприятия // Финансовый директор. 2019. № 9. С. 33–41. [Вернуться к статье](#)

2. Сафаревич Д. Аутсорсинг в банковской сфере: мировой опыт и новеллы национального законодательства // Валютное регулирование и ВЭД. 2020. № 3. С. 18–23. [Вернуться к статье](#)